

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学号: X2006120141

UDC _____

厦门大学

硕 士 学 位 论 文

民事诉讼中的经验法则研究

Research on the Experimental
Rules in Civil Action

崔 拓 寰

指导教师姓名: 齐树洁 教授

专 业 名 称: 法 律 硕 士

论文提交日期: 2009 年 11 月

论文答辩时间: 2009 年 月

学位授予日期: 年 月

答辩委员会主席: _____

评 阅 人: _____

2009 年 11 月

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()课题(组)的研究成果,获得()课题(组)经费或实验室的资助,在()实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（ ） 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

（ ） 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

内容摘要

经验法则作为约束法官认定事实的一种客观存在的不成文法则，深受发达国家司法实务界和理论界的重视。经验法则不仅为法官提供了法律解释、法律适用以及事实认定的基础与依据，也为上级审、社会公众提供了评判审判行为和审判结果合理性的客观依据。我国理论界对经验法则的认识主要来源于日本、德国的有关著作。在我国，由于证据规则的疏漏以及法官总体素质有待提高这一现实，实践中存在着一些法官对经验法则弃而不用、机械执法，一些法官则滥用、误用经验法则的现象。我国对经验法则的理论研究比较薄弱，法官运用经验法则认定事实的经验上升到理论高度的极少。最高人民法院 2001 年制定的《关于民事诉讼证据的若干规定》第一次以司法解释的形式确立了经验法则在事实认定中的作用。本文从经验法则的一般理论和民事诉讼中经验法则的具体适用两个角度，结合我国司法制度和审判现状的不足，探讨了我国民事诉讼中经验法则适用的规制和完善，最后提出了关于我国民事诉讼经验法则的立法建议及操作规程，希望能为我国民事诉讼经验法则的进一步完善提供参考。

论文除引言和结语外，共分四章。第一章为经验法则概述，本章在对经验法则的含义、历史渊源、特征、分类、局限性及理论基础进行探讨的基础之上，从德、日、英、美四国的角度对经验法则进行了深入的比较法研究。第二章为我国民事诉讼中经验法则的适用研究。本章深刻论述了经验法则的作用、属性、适用主体、适用客体、适用方式及路径等基本理论问题。第三章为经验法则适用的规制和完善。本章从我国经验法则适用的现状出发，在提出适用经验法则适用存在问题的基础上探讨了经验法则适用的规制和完善措施。第四章为我国民事诉讼经验法则的建构。本章提出了关于我国民事诉讼经验法则的立法建议及具体操作规程。

关键词：经验法则；民事诉讼；证据制度

ABSTRACT

As the objective unwritten rules which restrain judges in finding facts, the experimental rules are regarded highly by the law practicer and theorists in the developed countries. Experimental rules are not only the basis of law explaining, law applying and facts finding for the judges, but also the standard of judging the trial and the result for the public. Most of the knowledge of the experimental rules comes from the related work of Japan and Germany. In China, because of the limitation of the evidence rules and judges' ability, the experimental rules are ignored, misused or used mechanically and wrongly by the judges. Theory research on the experimental rules is not enough, few judges can put experience into theory. Several Provisions on Evidence of the Civil Action instituted by the Supreme Court of the People's Republic of China in 2001 first explain the role of the experimental rules in facts finding. This thesis discusses the regulation and the improvement of the experimental rules in the theoretic and practical perspective, and put forward the legislation advice and manipulation procedures in order to improve the experimental rules.

The thesis can be divided into four chapters apart from the introduction and the epilogue. The first chapter is about the brief of the experimental rules. After explaining the meaning, historical origin, characters, categories, limitations and the theory basis of the experimental rules, the author do comparative law research on experimental rules in Germany, Japan, Britain and America. The second chapter is about the applying of the experimental rules in civil action. The author starts from the actuality, and discusses deeply on the experimental rules' role, property, applying main body, applying object, applying manner and applying path etc. The third chapter is about the regulation and the improvement of the experimental rules. The author starts from the actuality, after finding the applying problems, the author proposes measures of how to applying the experimental rules properly and better. The forth chapter is the construction of the experimental rules in civil action. The chapter is about the proposing of the legislation advice and the

manipulation procedures of the experimental rules in civil action.

Key Words: Experimental rules; Civil action; Evidence system.

厦门大学博硕士论文摘要库

目录

引 言	1
第一章 经验法则概述	3
一、经验法则的含义、历史渊源及内容	3
(一) 经验的含义	3
(二) 经验哲学的历史渊源	3
(三) 经验法则的含义及内容	5
二、经验法则的特征、分类和局限性	7
(一) 经验法则的特征	7
(二) 经验法则的分类	9
(三) 经验法则的局限性	10
三、经验法则的理论基础	12
四、经验法则的比较法考察	13
(一) 德国	13
(二) 日本	14
(三) 英国	14
(四) 美国	14
第二章 我国民事诉讼中经验法则的适用	16
一、我国民事诉讼中经验法则适用的必要性及作用	16
(一) 经验法则适用的必要性	16
(二) 经验法则在民事审判中的作用	17
二、民事诉讼中适用经验法则的属性	22
(一) 是事实问题还是法律问题	22
(二) 是待证事项还是毋庸举证	23
三、经验法则适用的主体	23

(一) 经验法则的唯一适用主体——法官	23
(二) 经验法则适用的辅助主体——当事人、专家	24
四、经验法则适用的客体	25
(一) 行为与事件的分类	25
(二) 一般经验法则和特别经验法则的分类	26
五、经验法则适用的方式	26
(一) 法官依职权自主决定适用	26
(二) 当事人提请法官适用经验法则	26
六、经验法则适用的路径	27
(一) 经验法则的发现	28
(二) 经验法则的评价	29
(三) 经验法则的表达	31
第三章 经验法则适用的规制和完善	32
一、我国民事诉讼中经验法则适用的现状	32
(一) 我国民事诉讼中经验法则适用的概况	32
(二) 适用经验法则的几个案例	33
二、适用经验法则存在的问题	37
(一) 违背经验法则的本质	37
(二) 违背经验法则的主要形态	38
(三) 违背经验法则的成因	39
三、民事审判中适用经验法则的规制	40
(一) 直接规制	41
(二) 间接规制	43
四、民事审判中适用经验法则的完善	48
(一) 完善证据规则	49
(二) 实现经验法则运用的类型化	50
(三) 强化法官事实认定方面的继续教育培训	51
(四) 发扬“学徒制”的法官培养模式	51

(五)法官应掌握经验法则的解释方法.....	52
第四章 我国民事诉讼经验法则的建构	53
一、立法建议	53
二、操作规程	58
(一)经验法则运用的启动程序.....	58
(二)经验法则运用的调查程序.....	59
(三)经验法则适用的抗辩程序.....	60
(四)经验法则适用的确认程序.....	61
(五)经验法则适用的上诉审程序.....	61
结 语	63
参考文献	65
后 记	71

CONTENTS

INTRODUCTION	1
CHAPTER 1 THE BRIEF OF THE EXPERIMENTAL RULES	3
SUBCHAPTER 1 THE MEANING, HISTORICAL ORIGIN, AND THE CONTENT OF THE EXPERIMENTAL RULES.....	3
Section 1 The Meaning of the Experience.....	3
Section 2 The Historical Origin of the Experimental Philosophy	3
Section 3 The Meaning and the Content of the Experimental Rules	5
SUBCHAPTER 2 THE CHARACTERS, CATEGORIES, LIMITATIONS OF THE EXPERIMENTAL RULES.....	7
Section 1 The Characters of the Experimental Rules.....	7
Section 2 The Categories of the Experimental Rules.....	9
Section 3 The Limitations of the Experimental Rules.....	10
SUBCHAPTER 3 THE THEORY BASIS OF THE EXPERIMENTAL RULES.....	12
SUBCHAPTER 4 THE COMPARATIVE LAW RESEARCH ON THE EXPERIMENTAL RULES	13
Section 1 Germany.....	13
Section 2 Japan.....	14
Section 3 Britain.....	14
Section 4 America.....	14
CHAPTER 2 THE RESEARCH ON THE APPLYING OF THE EXPERIMENTAL RULES	16
SUBCHAPTER 1 THE NECESSITY AND THE ROLE OF THE APPLYING OF THE EXPERIMENTAL RULES.....	16
Section 1 The Necessity of the Applying of the Experimental Rules	

.....	16
Section 2 The Role of the Applying of the Experimental Rules in Civil Action.....	17
SUBCHAPTER 2 THE PROPERTIES OF THE APPLYING OF THE EXPERIMENTAL RULES IN CIVIL ACTION	22
Section 1 Fact Problem or Law Problem.....	22
Section 2 Needs to Prove or Not.....	23
SUBCHAPTER 3 THE MAIN BODY OF THE APPLYING OF THE EXPERIMENTAL RULES	23
Section 1 The Only Main Body of the Applying of the Experimental Rules-the Judge.....	23
Section 2 The Assistant Body of the Applying of the Experimental Rules-party Concerned and Expert Rules.....	24
SUBCHAPTER 4 THE OBJECT OF THE APPLYING OF THE EXPERIMENTAL RULES	25
Section 1 The Categories of Acts and Events.....	25
Section 2 The Categories of Common Experimental Rules and Special Experimental Rules.....	25
SUBCHAPTER 5 THE MANNER OF THE APPLYING OF THE EXPERIMENTAL RULES	26
Section 1 Judge Decide to Apply According to His Authority	26
Section 2 Judge Decide to Apply According to the Application of the Party Concerned.....	26
SUBCHAPTER 6 THE PATH OF THE APPLYING OF THE EXPERIMENTAL RULES.	27
Section 1 The Finding of the Experimental Rules.....	28
Section 2 The Estimation of the Experimental Rules.....	29
Section 3 The Expression of the Experimental rules.....	31
CHAPTER 3 THE REGULATION AND IMPROVEMENT OF THE APPLYING OF THE EXPERIMENTAL RULES	32
SUBCHAPTER 1 ACTUALITY OF THE APPLYING OF THE EXPERIMENTAL RULES IN	

CIVIL ACTION..... 32

Section 1 The General Situation of the Applying of the
Experimental Rules in Civil Action in China..... 32

Section 2 Several Cases of the Applying of the Experimental Rules
..... 33

**SUBCHAPTER 2 THE PROBLEMS OF THE APPLYING OF THE EXPERIMENTAL RULES
..... 37**

Section 1 The Essence of Violating the Experimental Rules 37

Section 2 The Main Pattern of Violating the Experimental Rules
..... 38

Section 3 The cause of violating formation of the experimental
rules..... 39

**SUBCHAPTER 3 THE REGULATION OF APPLYING THE EXPERIMENTAL RULES IN
CIVIL ACTION..... 40**

Section 1 Direct Regulation..... 41

Section 2 Indirect Regulation..... 43

**SUBCHAPTER 4 THE IMPROVEMENT OF APPLYING THE EXPERIMENTAL RULES IN
CIVIL ACTION..... 48**

Section 1 The Improvement of the Evidence Rules..... 49

Section 2 Classify the Using of the Experimental Rules.... 50

Section 3 Enhance the Judge’ s Continuous Training in Finding
Facts..... 51

Section 4 Develop and Promote the “Master-Apprentice” Mode
of the Judge Training..... 51

Section 5 The Judge should Master The Explaining Method of the
Experimental Rules..... 52

**CHAPTER4 THE CONSTRUCTION OF THE EXPERIMENTAL RULES IN
CIVIL ACTION 53**

SUBCHAPTER 1 THE LEGISLATION ADVICE 53

SUBCHAPTER 2 THE MANIPULATION PROCEDURES..... 58

Section 1 The Starting Procedure of Using the Experimental Rules
..... 58

Section 2 The Investigation Procedure of Using the Experimental Rules.....	59
Section 3 The Counterplea Procedure of Using the Experimental Rules.....	60
Section 4 The Confirming Procedure of Using the Experimental Rules.....	61
Section 5 The Appeal Procedure of Using the Experimental Rules.....	61
EPILOGUE	63
BIBLIOGRAPHY	65
POSTSCRIPT	71

厦门大学博硕士论文摘要库

引言

我国理论界对经验法则的认识主要来源于日本、德国的有关论著。20 世纪 90 年代前，我国法学理论界对经验法则的研究比较薄弱，公开发表的文章很少。在司法实践中，法官把运用经验法则认定事实的经验上升到理论高度的较少。由于证据规则不完善以及法官素质参差不齐，实践中存在一些法官对经验法则绝然不用、机械执法或滥用误用、“超自由心证”的不良现象，严重影响了对当事人权益的保护。近几年来，随着我国司法改革的深入推进，经验法则在维护司法权威，实现司法公正，指导法官正确运用自由裁量权方面的重要性日益被理论界所重视，越来越多的学者展开了对经验法则的理论研究，出现了不少系统研究经验法则的成果。研究成果主要涉及经验法则的定义、分类、性质、作用等方面。但这些研究对经验法则的基本内容及其在民事诉讼中的运用缺乏相对系统、明确、一致的认识。司法实务中存在的问题以及理论研究的相对滞后性，不利于合理划定法官在诉讼中的权力界限以及厘清法官责任，也不利于诉讼制度的完善。

最高人民法院 2001 年制定的《关于民事诉讼证据的若干规定》（以下简称《民事证据规定》）第 64 条规定：“审判人员应当依照法定程序，全面、客观地审核证据，依据法律的规定，遵守法官职业道德，运用逻辑推理和日常生活经验，对证据有无证明力和证明力大小独立进行判断，并公开判决的理由和结果。”“日常生活经验”一般归结为“经验法则”。上述规定第一次以司法解释的形式，明确规定了法官在没有法律规定，或者法律规定不明的情况下，运用日常生活经验进行自主判断的权力，为法官的“无法”司法提供了制度依据。最高人民法院 2002 年颁布的《关于行政诉讼证据若干问题的规定》也确立了经验法则在事实认定中的地位。

在我国民事诉讼中，法官对经验法则的运用不尽如人意，要么滥用、误用要么弃而不用，真正能做到自觉运用和成功运用经验法则的法官很少。如何准确界定经验法则之内涵与外延，把握经验法则之性质，如何在民事司法审判中深刻理解、把握和运用日常生活经验，合理选择运用经验法则解决司法实践中认定事实的难题，从理论高度上对司法经验进行理性认知和逻辑把握等问题值得认真研究，同时在审判制度的设计上力求避免法官滥用误用经

验法则造成认定事实的偏差，是值得深入研究的课题。

厦门大学博硕士论文摘要库

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库